

тендер
РТС

ЭЛЕКТРОННАЯ
ПЛОЩАДКА
РОССИИ

УПРОЩЕНИЕ КОНТРАКТНОЙ СИСТЕМЫ: НОВЫЕ ПРАВИЛА

ТАСАЛОВ ФИЛИПП АРТЕМЬЕВИЧ

Руководитель управления по нормотворческой и правоприменительной практике работе
РТС-тендер, К.Ю.Н.

При осуществлении закупки на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства, в том числе линейного объекта, **в описание объекта закупки включается проектная документация, утвержденная в порядке, установленном законодательством о градостроительной деятельности**, за исключением случая, если подготовка проектной документации в соответствии с таким законодательством не осуществляется, а также случаев осуществления закупки в соответствии с частями 16 и 16.1 статьи 34 настоящего Федерального закона, при которых контрактом предусматривается проектирование объекта капитального строительства.

Включение проектной документации в описание объекта закупки в соответствии с настоящим пунктом **является надлежащим исполнением требований пунктов 1 - 3 части 1 статьи 33 Закона № 44-ФЗ.**



Позиция ФАС

Размещение заказчиком проектной документации, содержащей товарные знаки, является нарушением запрета на включение заказчиком в документацию товарных знаков, предусмотренным п. 1 ч. 1 ст. 33 Закона № 44-ФЗ.

См.: **Постановление ФАС России от 1 июля 2015 г. по делу № К-1677/14/АК289-15 «О наложении штрафа по делу об административном правонарушении».**



См.: **Постановление УФАС по Курганской области от 21 января 2016 г. по жалобе № 05-02/2-16.**

См.: **Решение Иркутского УФАС от 25 мая 2015 г. № 254.**

1 Первая часть заявки на участие в электронном аукционе, описание объекта закупки которого в соответствии с пунктом 8 части 1 статьи 33 включает проектную документацию, **должна содержать исключительно согласие на выполнение работ на условиях, предусмотренных документацией об электронном аукционе.**



2 Заявка на участие в электронном аукционе, описание объекта закупки которого в соответствии с пунктом 8 части 1 статьи 33 включает проектную документацию, направляется участником такого аукциона оператору электронной площадки в **форме двух электронных документов.**



3 Электронный аукцион, описание объекта закупки которого в соответствии с пунктом 8 части 1 статьи 33 включает проектную документацию, проводится **через четыре часа после окончания срока подачи заявок на участие в электронном аукционе.**



1

В целях участия в проводимых на электронной площадке закупках отдельных видов товаров, работ, услуг, в отношении участников которых правительством установлены дополнительные требования, участник закупки, аккредитованный на электронной площадке, направляет оператору документы (или их копии), предусмотренные перечнем, установленным правительством в соответствии с ч. 3 ст. 31 Закона № 44-ФЗ, **в форме электронных документов, подписанных усиленной электронной подписью участника закупки.**

2

В течение пяти рабочих дней оператор **размещает документы в реестре аккредитованных компаний либо отказывает в их принятии** (несоответствие перечня/нарушение порядка направления документов, установленного правительством).

3

Подача заявок на участие в закупках отдельных видов продукции, в отношении участников которых правительством установлены дополнительные требования, **осуществляется только участниками закупки, документы (или их копии) которых размещены оператором в реестре участников закупки, получивших аккредитацию на площадке.**

4

При осуществлении закупок отдельных видов продукции **передача подтверждающих документов заказчику обеспечивается площадкой** путем направления документов, размещенных в реестре участников закупки, получивших аккредитацию на электронной площадке.



СРО **обязана вести реестр членов саморегулируемой организации.** Ведение такого реестра может осуществляться в составе единого реестра членов СРО при условии размещения СРО такого реестра членов СРО на своем сайте в сети (ч. 1 ст. 55.17 ГрК РФ).

Перед подачей заявки участник должен запросить у СРО выписку из реестра СРО по форме, утвержденной **Приказом Ростехнадзора от 4 марта 2019 г. № 86, вступившим в силу с 20 апреля 2019 г.**



Заказчик, установив неправомерное требование к форме выписки СРО **в соответствии с Приказом Ростехнадзора от 16 февраля 2017 г. № 58, утратившим силу**, допустил нарушение пункта 2 части 1 статьи 64 Закона № 44-ФЗ.

См.: **Решение УФАС по Приморскому краю от 4 июля 2019 г. № 025/06/64-556/2019.**

См.: **Решение УФАС по Ненецкому автономному округу от 5 июля 2019 г. № 083/06/106-34/2019.**

См.: **Решение УФАС по Белгородской области от 8 июля 2019 г. по делу № 031/06/64-517/2019.**

См.: **Решение УФАС по Липецкой области от 9 июля 2019 г. № 048/06/105-459/2019.**

Установлен перечень работ, которые должны выполняться подрядчиком лично, без привлечения лиц на субподряд (ч. 2 ст. 110.2 Закона № 44-ФЗ).

Постановление Правительства РФ от 15 мая 2017 г. № 570 «Об установлении видов и объемов работ по строительству, реконструкции объектов капитального строительства, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц к исполнению своих обязательств по государственному и (или) муниципальному контрактам, и о внесении изменений в Правила определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом».

Вступило в силу с **25 мая 2017 г.**



Возможные виды работ, которые должны выполняться подрядчиком лично, подлежат включению заказчиком в документацию о закупке.

Конкретные виды работ, которые должны выполняться подрядчиком лично, включаются заказчиком в контракт и должны составлять:

- не менее 15% от цены контракта с 25 мая 2017 г по 1 июля 2018 г.
 - не менее 25% от цены контракта с 1 июля 2018 г.
-



В отношении заказчика, являющегося бюджетным учреждением, заключающим гражданско-правовые договоры, требования, предусмотренные Постановлением Правительства № 570, **не применяются.**

**Позиция
ФАС**



См.: решение ФАС России от 7 июня 2018 г. по делу № 18/44/105/636.
решение ФАС России от 6 июня 2018 г. по делу № 18/44/105/626.

ПП РФ № 570 регулирует особенности заключения и исполнения контракта, предметом которого являются работы по строительству, реконструкции объектов капитального строительства. Комиссией установлено, что **объектом закупки является выполнение работ по капитальному ремонту автомобильных дорог.** Следовательно, действие Постановления Правительства № 570 на предмет электронного аукциона по выполнению работ по капитальному ремонту автомобильных дорог, **не распространяется.**

**Позиция
УФАС**



См.: решение УФАС по Иркутской области от 7 ноября 2017 г. № 1112.

Ошибка № 1



Заказчик не выполнил требования Постановления № 570 при проведении открытого конкурса на строительство здания жилого дома, а именно **в КД не прописаны условия вышеназванного постановления и виды и объем работ, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно.**

См.: решение УФАС по Псковской области от 8 мая 2018 г. по делу № 44-29/18.

Ошибка № 2



В документации **установлен весь перечень возможных видов работ, предусмотренный Постановлением № 570** в объеме не менее 15 процентов от цены контракта. Учитывая, что объектом работ по проектированию и строительству является школа, комиссия приходит к выводу, что установление заказчиком всего перечня работ, предусмотренных Постановлением № 570, в том числе, таких видов работ, как устройство дорожной одежды автомобильных дорог, работ по обустройству автомобильной дороги, **которые по своему содержанию не относятся к объекту закупки, не позволяет участникам закупки определить конкретные виды и объемы работ, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно.**

См.: решение ФАС России от 5 июня 2018 г. по делу № 18/44/105/621.

Ошибка № 4

Положениями Закона о контрактной системе предусмотрен исчерпывающей перечень сведений и документов, размещаемых (направляемых) заказчиком и победителем аукциона в ЕИС при заключении контракта.

Учитывая изложенное, комиссия приходит к выводу о том, что положения документации об аукционе, **предусматривающие, что виды и объемы работ, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц к исполнению контракта** заполняются на этапе заключения контракта, не соответствуют требованиям частей 1, 2, 3 статьи 70 Закона о контрактной системе.

См.: решение ФАС России от 13 ноября 2017 г. по делу № К-1563/17.



**Условие о
согласовании
перечня работ,
которые
выполняются
самостоятельно**

Подрядчик обязан определить виды работ по строительству, которые генподрядчик обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц к исполнению своих обязательств по контракту.

Согласно положениям проекта контракта документации об аукционе, **подрядчик не обязан предоставлять указанные сведения заказчику при заключении контракта, а также то что указанные сведения могут включаться в контракт путем подписания дополнительного соглашения к контракту.**

Признать жалобу **необоснованной.**

См.: решение ФАС России от 29 мая 2018 г. по делу № 18/44/105/571.





Заказчик **не вправе требовать от участников закупки декларирования отсутствия признаков офшорной компании**, такую проверку осуществляет оператор электронной площадки.

Решение Оренбургского УФАС России от 20 июля 2018 г. № 08-07-473/2018; Решение Кировского УФАС России от 8 августа 2018 г. № 335/03-18-з.



Заказчик **не вправе требовать от участников закупки декларирования отсутствия в реестре недобросовестных поставщиков**, при установлении заказчиком в документации требования отсутствия участника в РНП, проверку соблюдения такого требования заказчик осуществляет самостоятельно.

Решение Архангельского УФАС России от 16 июля 2018 г. № 211фз-18.



Отсутствие в документации об аукционе **требования к его участникам об отсутствии ограничений участия в закупке является нарушением Закона № 44-ФЗ.**

Решение Архангельского УФАС России от 16 августа 2018 г. № 262мз-18.



Объектом закупки является капитальный ремонт кровли. В рамках объекта закупки предусмотрено выполнение следующих видов работ: огнебиозащитное покрытие деревянных поверхностей; огнебиозащитная пропитка. Положениями документации предусмотрено единое требование к участникам аукциона о наличии лицензии на осуществление, деятельности по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности.

Согласно обзору Президиума Верховного Суда России от 28.06.2017 года, если выполнение работ, составляющих лицензируемый вид деятельности, **является самостоятельным объектом закупки, заказчик устанавливает требования к участникам закупки о наличии у них лицензии на такой вид деятельности.**

Работы по огнезащите не являются самостоятельным объектом закупки, а выполняются подрядчиком наряду с иными работами по капитальному ремонту кровли, следовательно, требование лицензии является нарушением ч. 6 ст. 31 Закона № 44-ФЗ.

См.: **Решение Марийского УФАС России от 8 июля 2019 г. по делу № 012/06/106-325/2019.**



Заказчиком в документации установлено требование о предоставлении в составе второй части заявки копии действующей лицензии на осуществление медицинской деятельности с перечислением требуемых видов деятельности.

Анализ второй части заявки участника показал, что в ней представлена копии лицензии на осуществление медицинской деятельности. В лицензии участника закупки указаны не все виды медицинской деятельности, требуемые заказчиком в документации.

В заявке участника представлены договоры с организациями, имеющими лицензии на оказание медицинских услуг и способными оказывать услуги по указанным лицензируемым видам деятельности.

Вместе с тем, **требование о наличии всех лицензируемых видов деятельности предъявляется непосредственно к участнику закупки, а не соисполнителю по контракту.**

Следовательно, аукционная комиссия заказчика **незаконно признала заявку участника соответствующей требованиям аукционной документации.**

См.: **Решение Санкт-Петербургского УФАС от 10 июля 2019 г. по делу № 44-3670/19.**



Из совокупности приведенных положений статьи 18 Закона о лицензировании следует установление законодателем запрета на осуществление лицензируемого вида деятельности по адресу, не указанному в лицензии, до того момента, как будет переоформлена лицензия. Право на осуществление лицензируемого вида деятельности предоставляется лицу исключительно в отношении адресов, указанных в лицензии в качестве места осуществления соответствующего вида деятельности. Осуществление деятельности по адресу, не указанному в лицензии, может повлечь привлечение к административной ответственности, предусмотренной статьей 14.1 КоАП РФ.

Общество представило во второй части заявки **копию лицензии с местом осуществления лицензируемого вида деятельности – проведение медицинских осмотров – в г. Сыктывкар, в то время как в документации об аукционе местом оказания услуг заказчик указал г. Ухта.**

Выводы нижестоящих судов о том, что отсутствие в представленной лицензии указания на место осуществления деятельности – город Ухта не исключает возможность осуществления в дальнейшем деятельности в данном городе посредством переоформления лицензии, **являются неправомерными и противоречат требованиям Закона о лицензировании.**

Действия УФАС, признавшего нарушение в действиях заказчика, не отстранившего поставщика от участия в закупке, в связи с нарушением им положений Закона о лицензировании, **соответствуют законодательству.**

Определение Верховного Суда РФ от 10 августа 2018 г. № 301-КГ18-2640 по делу № А29-2241/2017.

Редакция с учетом поправок

часть 6 статьи 96 Закона
№ 44-ФЗ:

В случае заключения контракта по результатам определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 30 настоящего Федерального закона, предусмотренный настоящей частью **размер обеспечения исполнения контракта, в том числе предоставляемого с учетом положений статьи 37 настоящего Федерального закона, устанавливается от цены контракта, предложенной участником закупки, с которым заключается контракт, но не может составлять менее чем размер аванса.**

часть 8.1 статьи 96
Закона № 44-ФЗ:

Участник закупки, с которым заключается контракт по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 30 настоящего Федерального закона, **освобождается от предоставления обеспечения исполнения контракта**, в том числе с учетом положений статьи 37 настоящего Федерального закона, **в случае предоставления таким участником закупки информации, содержащейся в реестре контрактов, заключенных заказчиками, и подтверждающей исполнение таким участником (без учета правопреемства) в течение трех лет до даты подачи заявки на участие в закупке трех контрактов, исполненных без применения к такому участнику неустоек.** Такая информация представляется участником закупки до заключения контракта в случаях, установленных настоящим Федеральным законом для предоставления обеспечения исполнения контракта. **При этом сумма цен таких контрактов должна составлять не менее начальной (максимальной) цены контракта, указанной в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке.**

Редакция с учетом поправок

Новый пункт 10 части 1 статьи 95 Закона № 44-ФЗ:

Допускается изменение условий контрактов с едпоставщиками, заключенными в рамках **п. 1, 8, 22, 23, 29, 32, 34, 51 ч. 1 ст. 93 Закона № 44-ФЗ.**

При расчете неустойки, подлежащей взысканию с заказчика по контракту, заключенному **в сфере энергоснабжения, необходимо руководствоваться положениями специальных законодательных актов о снабжении энергетическими ресурсами.**

п. 39 Обзора.

Приведенный в кассационной жалобе довод о том, что с учетом правового статуса учреждения «Станция юных техников» при расчете неустойки подлежит применению норма ч. 5 ст. 34 Закона № 44-ФЗ, **не принимается судом кассационной инстанции, поскольку положения п. 2 ст. 37 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» носят специальный характер по отношению к Закону № 44-ФЗ** (см.: Постановление Арбитражного суда Уральского округа от 28 августа 2017 г. № Ф09-4706/17 по делу № А34-10059/2016).

Аналогичные решения: Постановление Арбитражного суда Уральского округа от 3 августа 2017 г. № Ф09-4704/17 по делу № А34-9658/2016; от 29 августа 2017 г. № Ф09-4757/17 по делу № А34-10055/2016; Постановление Арбитражного суда Волго-вятского округа от 14 июня 2017 г. по делу № А28-11533/2016.



Редакция с учетом поправок

ОБЩЕЕ УСЛОВИЕ ИЗМЕНЕНИЯ СТРОИТЕЛЬНЫХ КОНТРАКТОВ

Допускается изменение объема и (или) видов выполняемых работ по контракту, предметом которого является выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства, проведению работ по сохранению объектов культурного наследия. **При этом допускается изменение с учетом положений бюджетного законодательства Российской Федерации цены контракта не более чем на 10% цены контракта.**



Новый подпункт
«в» пункта 1
части 1 статьи 95
Закона № 44-ФЗ:



Допускается **изменение срока и (или) цены контракта** на выполнение строительства, реконструкции, капремонта, сноса объекта капстроительства, работ по сохранению объектов культурного наследия **не более чем на 30%** при условии, что:



- 1 Контракт заключен **на срок не менее 1 года;**
- 2 Контракт заключен **на сумму 100 млн. руб. и более** (Постановление от 20 июля 2019 г. № 948);
- 3 Возникли **независящие от сторон контракта обстоятельства**, влекущие невозможность его исполнения, в том числе необходимость внесения изменений в проектную документацию;
- 4 Заказчик обосновывает в письменной форме на основании решения правительства, высшего исполнительного органа власти субъекта, местной администрации **необходимость таких изменений.**



В срок пролонгации контракта **не включается срок получения в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности положительного заключения экспертизы проектной документации в случае необходимости внесения в нее изменений.**

?

?

Подрядчик, обнаруживший недостатки проектной документации, должен приостановить выполнение работ с уведомлением об этом заказчика



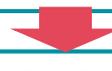
Заказчик обосновывает в письменной форме необходимость изменения проекта



Заказчик получает решение органа публичной власти о необходимости такого изменения



Заказчик вносит изменения в проект



Заказчик согласовывает получение дополнительного бюджетного финансирования на проведение повторной экспертизы проекта



После получения положительного заключения экспертизы стороны вправе изменить сроки и (или) цену контракта в пределах 30%



Допускается **однократное продление срока контракта на срок, изначально предусмотренный контрактом** на выполнение строительства, реконструкции, капремонта, сноса объекта капстроительства, работ по сохранению объектов культурного наследия при условии, что:



- 1** Возникли независящие от сторон контракта обстоятельства, влекущие невозможность его исполнения, в том числе необходимость внесения изменений в проектную документацию **или контракт был не исполнен в срок по вине подрядчика**
- 2** В случае вины подрядчика срок контракта допускается продлевать **только при условии погашения подрядчиком начисленной заказчиком неустойки**
- 3** Стороны согласовывают **новый срок возврата денежных средств, внесенных подрядчиком в обеспечение контракта**/срок представления подрядчиком новой банковской гарантии.



В срок пролонгации контракта **включается срок получения в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности положительного заключения экспертизы проектной документации в случае необходимости внесения в нее изменений.**

Установить следующие размеры цены контракта, заключенного на срок:

- 1) не менее чем 3 года** для обеспечения федеральных нужд, нужд субъекта Российской Федерации и **на срок:**
- 2) не менее чем 1 год** для обеспечения муниципальных нужд, при которой или при превышении которой **существенные условия контракта могут быть изменены в установленном порядке, в случае если выполнение контракта по независящим от сторон контракта обстоятельствам без изменения его условий невозможно:**

10 млрд. – для федеральных нужд;

1 млрд. – для региональных нужд;

500 млн. руб. – для муниципальных нужд.

(см.: Постановление Правительства от 19 декабря 2013 г. № 1186).

Установить предельный размер цены контракта, при которой или при превышении которой:

существенные условия заключенного на срок **не менее 1 года** контракта **в сфере строительства, капремонта, сноса объекта капстроя, проведению работ по сохранению объектов культурного наследия** могут быть изменены в случае наличия независящих от сторон обстоятельств, влекущих невозможность его исполнения, в том числе, необходимость внесения изменений в проектную документацию,

100 млн. руб. - для всех уровней заказчиков.



В рамках реализации пункта 8 части 1 ст. 95

(см.: Постановление Правительства от 20 июля 2019 г. № 948, с 2 августа 2019 г.).

Федеральный закон от 1 мая 2019 г. № 71-ФЗ

В контракт включается обязательное условие о порядке и сроке предоставления поставщиком обеспечения гарантийных обязательств в случае установления в соответствии с частью 4 статьи 33 Закона № 44-ФЗ требований к их предоставлению.

Заказчик **обязан**:

- В случае определения поставщика машин и оборудования **устанавливать в документации** требования к гарантийному сроку товара и (или) объему предоставления гарантий его качества, к гарантийному обслуживанию товара, если это предусмотрено технической документацией на товар (ч. 4 ст. 33 Закона № 44-ФЗ).



Заказчик **вправе**:

- Требовать обеспечения гарантийных обязательств в иных случаях.

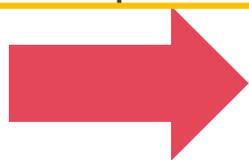


Закон от 1 мая 2019 г. № 71-ФЗ:

- 1) размер обеспечения гарантийных обязательств: **не более 10% НМЦК** (ч. 6 ст. 96 Закона № 44-ФЗ).
- 2) способы обеспечения: **банковская гарантия/денежные средства** – на выбор поставщика (ч. 3 ст. 96 Закона № 44-ФЗ).
- 3) оформление документа о приемке осуществляется **только после представления поставщиком обеспечения гарантийных обязательств** за исключением отдельного этапа исполнения контракта (ч. 7.1 ст. 94 Закона № 44-ФЗ).

Постановление Правительства от 18 июля 2019 г. № 920:

- 1) включено право заказчика в случае ненадлежащего выполнения или невыполнения поставщиком требований к гарантии, к гарантийному сроку, гарантийному обслуживанию товара, обеспеченных гарантией, представлять **на бумажном носителе или в электронной форме** требование об уплате суммы по гарантии в порядке и размере, предусмотренном контрактом;
- 2) установлен запрет в отношении требования банка об уведомлении кредитной организации заказчиком **о фактах нарушения поставщиком гарантийных обязательств, о представлении отчета об исполнении гарантийных обязательств;**
- 3) предусмотрено ведение **реестра банковских гарантий, выданных в рамках обеспечения гарантийных обязательств;**
- 4) изменена **форма требования платежа** по гарантии за счет включения указания на требования к гарантийным обязательствам.



ИЗМЕНЕНИЯ ВСТУПИЛИ В СИЛУ С 30 июля 2019 г.

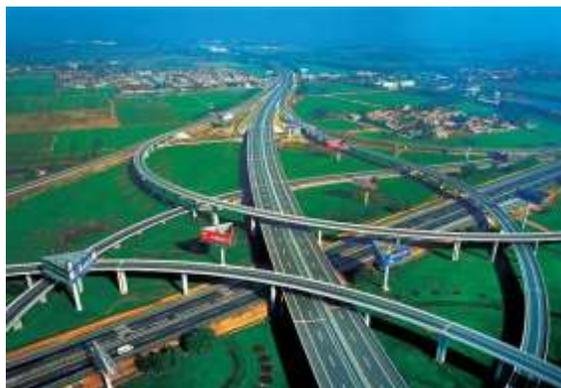


В случае выявления заказчиком недостатков в продукции **гарантийный срок продлевается на период, когда заказчик не мог использовать товар**; если товар заказчик не мог использовать по обстоятельствам, зависевшим от поставщика, то **гарантийный срок приостанавливается** до устранения таких обстоятельств поставщиком (п. 2 ст. 470 ГК РФ).

Срок действия обеспечения гарантийных обязательств в форме банковской гарантии или денежных средств **приостановить или продлить нельзя**.



Допускается установление заказчиком только одного обеспечения гарантийных обязательств, т.е. **нельзя требовать от поставщика несколько обеспечений гарантийных обязательств на каждый товар, если объектом одной закупки выступала группа товаров с разными гарантийными сроками**.



Типовой контракт на выполнение работ по строительству (реконструкции), капитальному ремонту, ремонту автомобильных дорог, искусственных дорожных сооружений (Приказ Минтранса от 05.02.2019 № 37, зарегистрирован Минюстом 5 июня 2019 г. № 54850).

Гарантийные сроки

1. Гарантийный срок, принимаемый для земляного полотна и слоев основания дорожной одежды при строительстве, реконструкции, составляет не менее 8 лет.
2. Гарантийный срок, принимаемый для земляного полотна и слоев основания дорожной одежды при капитальном ремонте и ремонте, составляет не менее 6 лет.
3. Гарантийный срок для обочин или ее частей, укрепленных материалом по типу проезжей части, принимается равным гарантийному сроку покрытия дорожной одежды. В иных случаях гарантийный срок для обочин или ее частей не регламентируется.
4. Гарантийный срок для покрытия из цементобетона при строительстве, реконструкции и капитальном ремонте дорожной одежды принимается не менее 8 лет.
5. Гарантийный срок для нижнего слоя покрытия – не менее 5 лет.

В отсутствие контракта в типовой библиотеке ЕИС действует **Распоряжение Минтранса РФ от 7 мая 2003 г. № ИС-414-р** «О введении в действие гарантийных паспортов на законченные строительством, реконструкцией, капитальным ремонтом и ремонтом автомобильные дороги и искусственные сооружения на них».



Оформление документа о приемке осуществляется заказчиком только после представления поставщиком обеспечения гарантийных обязательств



Оформление документа о приемке **означает только его подписание заказчиком.**

Оформление документа о приемке означает **весь комплекс фактических и юридических действий на стадии приемки, включая его подписание/неподписание сторонами.**



Что делать с обеспечением, если поставщик представил обеспечение гарантийных обязательств, но впоследствии заказчик отказался от приемки по контракту?



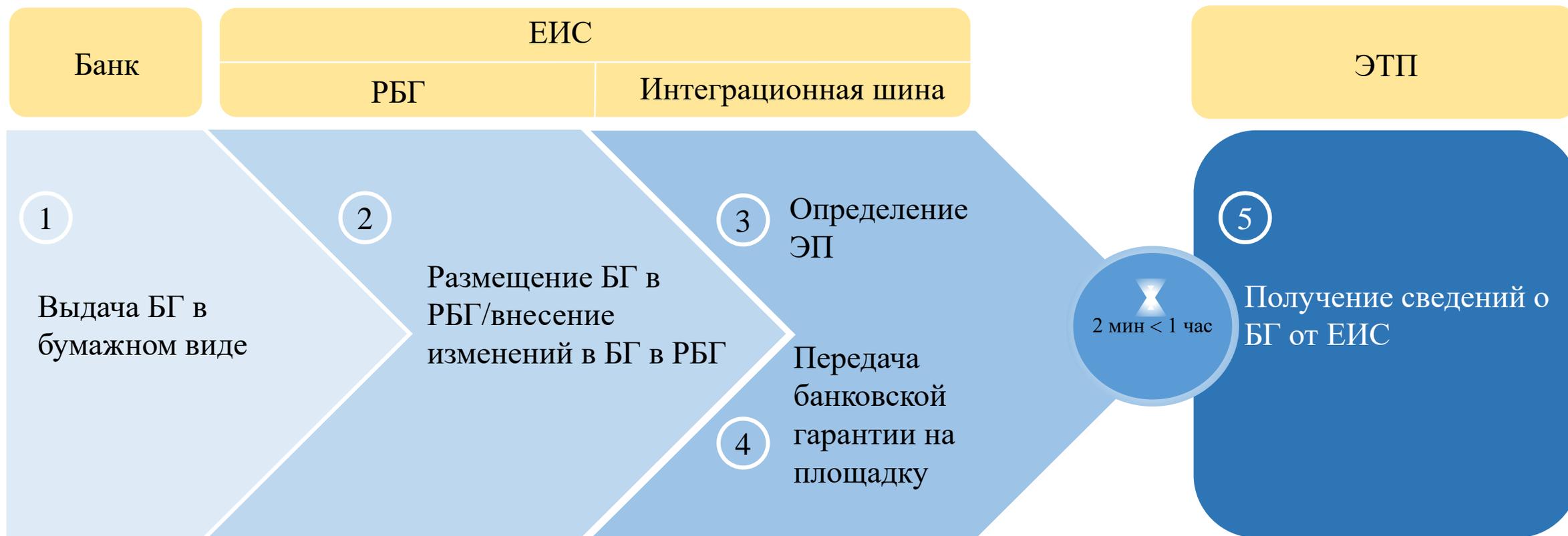
С 1 июля 2019 года у участника закупки появилась возможность предоставить **обеспечение заявки** на участие в закупке в виде банковской гарантии.

Информация об уникальном номере реестровой записи банковской гарантии из РБГ, представленной участником закупки, **передается в ЛК заказчика от ЭП со вторыми частями заявок на участие в электронной процедуре.**

Реестровая запись банковской гарантии **недоступна в ЛК заказчика до момента вскрытия заказчиком на ЭП вторых частей заявок.**

В случае принятия решения об отказе в принятии банковской гарантии, **в ЛК заказчика реализована возможность внесения сведений об отказе в принятии банковской гарантии.**

Схема процесса интеграционного взаимодействия ЕИС и ЭП в части предоставления сведений о банковских гарантиях для обеспечения заявок



В случае установления **недостоверности информации**, представленной участником открытого конкурса в электронной форме, конкурсная комиссия обязана отстранить такого участника от участия в этом конкурсе на любом этапе его проведения (ч.5 ст. 54.7 Закона № 44-ФЗ).

В случае установления **недостоверности информации**, содержащейся в документах, представленных участником электронного аукциона **в соответствии с частями 3, 5, 8.2 ст. 66**, аукционная комиссия обязана отстранить такого участника от участия в электронном аукционе на любом этапе его проведения.

Банковская гарантия, выданная участнику закупки банком для целей обеспечения заявки на участие в конкурсе или аукционе, должна соответствовать требованиям статьи 45 настоящего Федерального закона.

Срок действия банковской гарантии, предоставленной в качестве обеспечения заявки, должен составлять **не менее чем два месяца с даты окончания срока подачи заявок** (ч. 4 ст. 44 Закона № 44-ФЗ).



Заказчиком предъявляется требование об уплате денежных сумм по банковской гарантии **в течение одного рабочего дня со дня включения информации об участнике закупки в РНП** (ч. 15 ст. 44 Закона № 44-ФЗ).

Представитель оператора электронной площадки на заседании комиссии сообщил, что по указанному номеру проведена проверка банковских гарантий, в ходе которой установлено, что банковская гарантия с таким номером в реестре отсутствует, в связи с чем заявка была возвращена заявителю.

Кроме того, на заседании комиссии установлено, что банковская гарантия выдана ПАО «Банк «ФК Открытие» заявителю **для обеспечения исполнения контракта, а не обеспечения заявки на участие в Аукционе.**

**Позиция
ФАС**

См.: **Решение ФАС России от 15 июля 2019 г. по делу № 19/44/105/1922.**

Представитель оператора электронной площадки пояснил, что оператору поступил информационный пакет заявителя из ЕИС, содержащий информацию **о банковской гарантии заявителя, полученной им для обеспечения исполнения контракта**, в результате чего данная банковская гарантия не могла использоваться для обеспечения заявки на участие в аукционе. Оператор направил запрос о наличии денежных средств в качестве обеспечения заявки заявителя в банк, вместе с тем банк не подтвердил блокировку денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе. Комиссия приходит к выводу о том, что действия оператора не противоречат требованиям Закона № 44-ФЗ.

**Позиция
ФАС**

См.: **Решение ФАС России от 10 июля 2019 г. по делу № 19/44/105/1880.**

Представитель оператора пояснил, что на момент окончания подачи заявок на участие в конкурсе, информация о наличии банковской гарантии заявителя в реестре банковских гарантий ЕИС **отсутствовала**.

При этом, представитель оператора представил сведения, согласно которым информация о банковской гарантии заявителя в реестре банковских гарантий размещена 01.07.2019 в 10:48 (UTC+ 3 часа), то есть 01.07.2019 в 13:48 (МСК) **после срока окончания подачи заявок**.

Позиция
ФАС



См.: **Решение ФАС России от 8 июля 2019 г. по делу № 19/44/105/1879.**

❑ с **01.07.2019** г. действует новая ч. 17.1 ст. 95 Закона № 44-ФЗ.



❑ при расторжении контракта в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта **заключение контракта со вторым номером допускается в случае, если принято решение о включении информации о поставщике, с которым расторгнут контракт, в РНП.**

1

Размер штрафа **устанавливается контрактом в порядке, установленном Правительством Российской Федерации** (ч. 5 ст. 34 Закона № 44-ФЗ).

Исключена формулировка о том, что размер штрафа **всегда определяется как фиксированная сумма.**



Определение заказчиком в проекте контракта штрафа в фиксированной сумме является нарушением ч. 5 ст. 34 Закона № 44-ФЗ в новой редакции.

См.: **Решение Брянского УФАС от 12 июля 2019 г. по делу № 032/06/33-950/2019.**



Заказчик не вправе определять размер штрафа в проекте контракта следующим образом: «размер штрафа определяется от цены контракта в соответствии с Правилами ПП РФ № 1042».

Заказчик обязан включать фиксированные размеры штрафа в проект контракта.

См.: **Решение Калининградского УФАС от 15 июля 2019 г. № 039/06/33-461/2019.**

2

Пени в отношении просрочки поставщика определяется **в размере 1/300 ключевой ставки.**

Ранее использовалась формулировка – «не менее 1/300»; поскольку прямого запрета на установление заказчиком пени в размере большем, чем 1/300, в Законе № 44-ФЗ нет, то такая возможность у заказчиков сохраняется (п. 2 ст. 332 ГК РФ).



На заседании комиссии управления представитель заказчика пояснил, что заказчиком установлены положения проекта контракта в соответствии с положениями постановления № 1042 о том, что размер ответственности поставщика за просрочку определяется в привязке к ставке рефинансирования ЦБ РФ.

Комиссия управления отмечает, что при формировании документации о закупке заказчиком необходимо руководствоваться **в первую очередь положениями Закона № 44-ФЗ, имеющим большую юридическую силу перед положениями постановлений Правительства, включая постановление № 1042.**

См.: **Решение УФАС по г. Москве от 8 июля 2019 г. по делу № 077/06/57-4987/2019.**

3

Запрет на авансирование в случае применения к участнику закупки антидемпинговых мер (ч. 13 ст. 37 Закона № 44-ФЗ).

4

Условие о порядке и сроке предоставления поставщиком обеспечения гарантийных обязательств в случае установления в соответствии с ч. 4 ст. 33 требований к их предоставлению (п. 1 ч. 13 ст. 34 Закона № 44-ФЗ).

5

Обязательство поставщика в случае отзыва у банка, предоставившего банковскую гарантию в качестве обеспечения исполнения контракта, лицензии предоставить новое обеспечение исполнения контракта не позднее одного месяца со дня надлежащего уведомления заказчиком поставщика о необходимости предоставить соответствующее обеспечение (если установлено требование представления обеспечения). Условие об ответственности: за каждый день просрочки исполнения поставщиком обязательства по замене обеспечения начисляется пеня (ч. 30 ст. 34 Закона № 44-ФЗ).

Условие включается в проекты контрактов, опубликованных **после 1 июля 2019 г.**

6

Срок действия банковской гарантии должен превышать предусмотренный контрактом **срок исполнения обязательств**, которые должны быть обеспечены такой банковской гарантией, не менее чем на один месяц (ч. 3 ст. 96 Закона № 44-ФЗ).





Довод заявителя относительно того, что заказчиком в проекте контракта определено, что срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта на 3 месяца, что не соответствует положениям ч. 3 ст. 96 Закона № 44-ФЗ не нашел своего подтверждения, поскольку **Закон № 44-ФЗ не предусматривает максимального предела действия банковской гарантии.**

См.: **Решение Брянского УФАС от 12 июля 2019 г. по делу № 032/06/64-943/2019.**

Согласно ч.1 ст. 45 Закона о закупках заказчики в качестве обеспечения заявок, исполнения контрактов, гарантийных обязательств принимают банковские гарантии, выданные банками, соответствующими требованиям, установленным Правительством Российской Федерации, и включенными в перечень, предусмотренный частью 1.2 настоящей статьи.

В свою очередь в проекте контракта указано, что банковская гарантия должна быть выдана банком, включенным в предусмотренный статьей 74.1 НК РФ перечень банков, отвечающих установленным требованиям для принятия банковских гарантий в целях налогообложения, что является нарушением.

См.: **Решение Пермского УФАС от 11 июля 2019 г. (вх. № 009872 от 05.07.2019 г.).**

7

В случае, если контрактом предусмотрены отдельные этапы его исполнения и установлено требование обеспечения исполнения контракта, в ходе исполнения данного контракта **размер этого обеспечения подлежит уменьшению** (ч. 7.1 ст. 96 Закона № 44-ФЗ). Условие включается в проекты контрактов, **опубликованных после 1 июля 2019 г.**



Размер обеспечения исполнения контракта уменьшается **посредством направления заказчиком информации об исполнении поставщиком обязательств** по поставке товара, выполнению работы (ее результатов), оказанию услуги или об исполнении им отдельного этапа исполнения контракта и стоимости исполненных обязательств для включения в реестр контрактов.



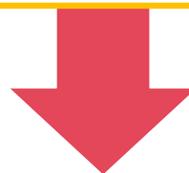
Уменьшение размера обеспечения исполнения контракта производится **пропорционально стоимости исполненных обязательств, приемка и оплата которых осуществлены** в порядке и сроки, которые предусмотрены контрактом.

8

Требование заказчика об уплате денежных сумм по этой гарантии может быть предъявлено в размере не более размера обеспечения исполнения контракта, рассчитанного заказчиком на основании информации об исполнении контракта, размещенной в соответствующем реестре контрактов (ч. 7.2 ст. 96 Закона № 44-ФЗ).



Уменьшение размера банковской гарантии **осуществляется заказчиком путем отказа от части своих прав по этой гарантии.**



Датой такого отказа признается **дата включения информации в реестр контрактов** (ч. 3.1 ст. 45 Закона № 44-ФЗ).

8

Условия **недопустимости снижения** **размера обеспечения исполнения контракта:**

- Наличие непогашенной задолженности по начисленным неустойкам;
- Заказчик не осуществил приемку.

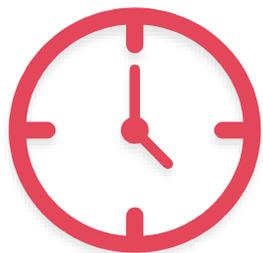
(ч. 7.3 ст. 96 Закона № 44-ФЗ).

Правительством **планируется определение случаев, когда снижение размера обеспечения также не допускается:**

- 1) выполнения работ по строительству, реконструкции объекта капитального строительства;
- 2) выполнения НИОКР;
- 3) до момента передачи заказчику всех товаров, предусмотренных комплектом (набором), если контрактом предусмотрена комплектность товара. При этом в случае если контрактом предусмотрена поставка нескольких комплектов (наборов) уменьшение размера обеспечения контракта допускается пропорционально поставленным комплектам (наборам).



Контракт должен предусматривать **срок возврата заказчиком поставщику денежных средств в форме обеспечения контракта** (ч. 27 ст. 34 Закона № 44-ФЗ):



- **не более 30 дней** с даты исполнения поставщиком обязательств, предусмотренных контрактом;
- в случае закупки только среди МСП/СОНКО такой срок **не может превышать 15 дней** с даты исполнения поставщиком обязательств, предусмотренных контрактом.

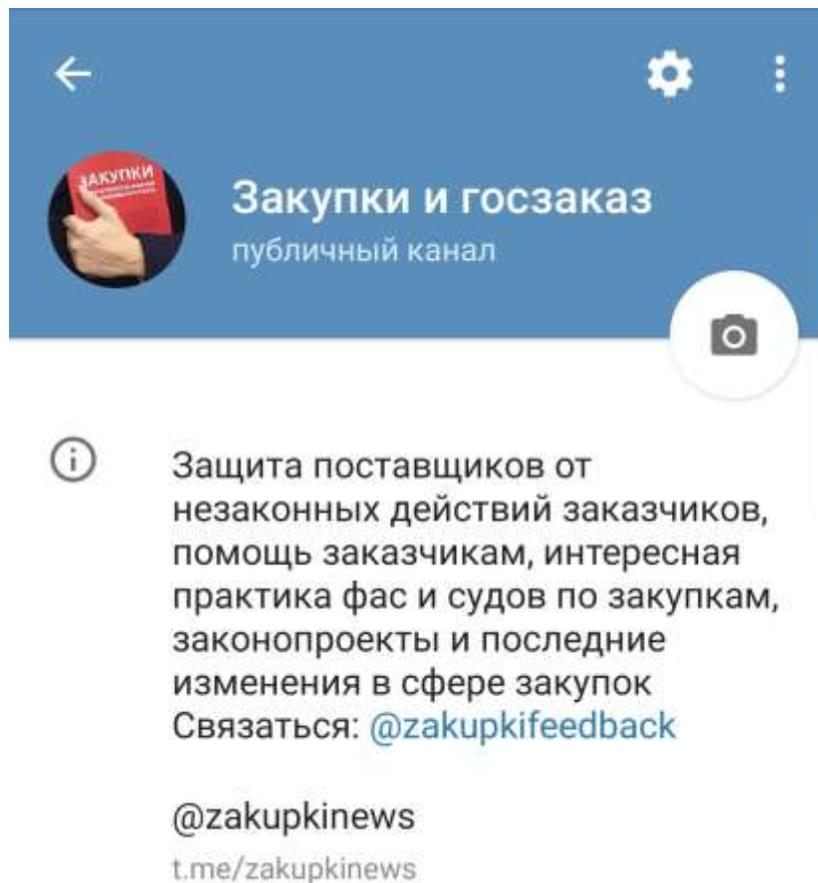


Проектом контракта установлено, что в случае передачи заказчику денежных средств для обеспечения исполнения контракта денежные средства обеспечения исполнения контракта заказчик возвращает исполнителю после надлежащего исполнения исполнителем всех своих обязательств по **контракту в течение 10 банковских дней со дня получения заказчиком соответствующего письменного требования исполнителя.**

Определение термина «банковский день» не закреплено законодательством, при этом согласно правилам принятого делового оборота под данным термином подразумеваются часы рабочего дня банка, в течение которых производятся платежные операции.

Содержание контракта не соответствует требованиям Закона № 44-ФЗ, поскольку период, составляющий 10 банковских (рабочих) дней, не эквивалентен установленному Законом № 44-ФЗ периоду в 15 календарных дней.

См.: **Решение УФАС по Республике Саха (Якутия) от 12 июля 2019 г. по делам № 014/06/59-1218/2019, № 014/06/59-1219/2019.**



СПАСИБО ЗА ВНИМАНИЕ!